

Ostrołęka, dnia 24.05.2022 roku

**Prezes Krajowej Izby Odwoławczej**

ul. Postępu 17a

02-676 Warszawa

Odwołujący (Wykonawca): **RDF Sp. z o.o. w Ostrołęce**

KRS: 0000398025

ul. Kołobrzaska 5

07-401 Ostrołęka

*Wykonawca reprezentowany przez:*

**Elżbietę Rudnicką**

Prezesa Zarządu RDF sp. z o.o. w Ostrołęce

ul. Kołobrzaska 5

07-401 Ostrołęka

Zamawiający: **Gmina Przasnysz,**

ul. Św. Stanisława Kostki 5

06-300 Przasnysz

Znak sprawy: **IZ.271.11.2022**

Wpis od odwołania w kwocie **7.500,00 zł**

### **ODWOŁANIE**

**od niezgodnej z przepisami ustawy czynności Zamawiającego z dnia 19.05.2022r.  
polegającej na zamieszczeniu w treści SWZ i OPZ wymogów udziału w postępowaniu  
naruszających m.in. zasadę konkurencyjności**

1. Działając w imieniu Odwołującego się – firmy RDF Sp. z o.o. w Ostrołęce, KRS: 0000398025 wnoszę odwołanie od niezgodnej z przepisami ustawy czynności Zamawiającego – Gminy Przasnysz – podjętej w ramach postępowania przetargowego IZ.271.11.2022 na *„Odbiór, transport i zagospodarowanie stałych odpadów komunalnych z nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy, położonych na terenie Gminy Przasnysz”*, którego ogłoszenie zostało opublikowane w dniu 19.05.2022 roku, polegającej na zamieszczeniu w dokumentacji ww. zamówienia publicznego w treści SWZ oraz OPZ poprzez zamieszczenie:
  - 1.1. w pkt VI ust. 2 lit b specyfikacji warunków zamówienia SWZ oraz w pkt. 5.4 ust. 2 lit. b opisu przedmiotu zamówienia OPZ wymogu posiadania wyłącznie zezwolenia na

zbieranie odpadów wydane na podstawie przepisu art.41 ustawy z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach (Dz. U. z 2020 r. poz. 797 z późn. zm.);

- 1.2.** w pkt VI ust. 5 pkt 2 SWZ oraz pkt. 5.7. ust. 2 OPZ wymogu przedłożenia przez Oferenta, którego oferta została najwyżej oceniona, na żądanie Zamawiającego przed dokonaniem wyboru oferty ww. zezwolenie na zbieranie odpadów;
- 2.** Opisanym powyżej czynnościom Zamawiającego zarzucam naruszenie art. 99 ust. 4 pzp w zw. z art. 16 ust. 1 i 3 pzp oraz w zw. z art. 17 ust. 1 pzp poprzez postawienie wymagań, które są nieproporcjonalne do jego wartości i celów oraz w sposób, który może utrudniać uczciwą konkurencję i prowadzi do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców poprzez sformułowanie wymagania co do obowiązku posiadania wyłącznie zezwolenia na zbieranie odpadów wydane na podstawie przepisu art.41 ustawy z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach (Dz. U. z 2020 r. poz. 797 z późn. zm.);
- 3.** W związku z powyżej wskazanymi zarzutami wnoszę o:
  - 3.1.** merytoryczne rozpatrzenie przez Krajową Izbę Odwoławczą niniejszego odwołania i jego uwzględnienie w całości;
  - 3.2.** zmianę zaskarżonych zapisów poprzez wprowadzenie możliwości udziału w postępowaniu również podmiotów posiadających alternatywnie pozwolenie na zbieranie odpadów i podmiotów posiadających tylko decyzję na przetwarzanie odpadów i posiadających tytuł prawny do własnej instalacji do przetwarzania odpadów;
  - 3.3.** dopuszczenie i przeprowadzenie dowodów z dokumentacji Postępowania (dokumenty zostały opublikowane na stronie Zamawiającego [https://www.bip.przasnysz.pl/redir,przetargi?zamowienie\\_publiczneID=197](https://www.bip.przasnysz.pl/redir,przetargi?zamowienie_publiczneID=197), a także dowodów opisanych szczegółowo w treści niniejszego odwołania;
  - 3.4.** zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego, w tym kosztów zastępstwa prawnego, według norm przepisanych i zgodnie z fakturą przedstawioną przez Odwołującego na rozprawie;
- 4.** W niniejszym Postępowaniu ogłoszenie o zamówieniu oraz dokumentacja postępowania została opublikowana w dniu 19.05.2022 r. Tym samym niniejsze odwołanie zostało wniesione w wymaganym przepisami pzp terminie, tj. w dniu 24.05.2022r.;
- 5.** Odwołujący się posiada interes prawny do wniesienia niniejszego odwołania, gdyż prowadzi działalność polegającą m.in. na odbiorze, przetwarzaniu i zagospodarowaniu odpadów objętych przedmiotem zamówienia, a sformułowane wymagania SWZ oraz OPZ nie mają uzasadnienia ani faktycznego, ani prawnego, a jednocześnie prowadzą do ograniczenia konkurencji w postępowaniu. Ofertę w postępowaniu będą mogły złożyć wyłącznie podmioty, które posiadają zezwolenie na zbieranie odpadów wydane na podstawie przepisu art. 41 ustawy z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach (Dz. U. z 2020 r. poz. 797 z późn. zm.). Jednocześnie inne podmioty – w tym m.in. Odwołujący, będą

pozbawione możliwości złożenia oferty lub ich oferty będą niekonkurencyjne wobec innych wykonawców i zostaną odrzucone, jako niespełniające wymogów formalnych udziału w postępowaniu. W wyniku czynności podjętych przez Zamawiającego tj. dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób sprzeczny z przepisami pzp Odwołujący utracił możliwość wzięcia udziału w Postępowaniu oraz ubiegania się o uzyskanie zamówienia objętego Postępowaniem oraz zrealizowania zakładanego zysku. W związku z powyższym Odwołujący w wyniku wyżej opisanych czynności i zaniechań Zamawiającego w Postępowaniu może ponieść szkodę, co oznacza, że posiada on interes w wniesieniu odwołania.

## UZASADNIENIE

W dniu 19.05.2022r. ukazało się ogłoszenie o Zamówieniu publicznym nr IZ.271.11.2022 na *„Odbiór, transport i zagospodarowanie stałych odpadów komunalnych z nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy, położonych na terenie Gminy Przasnysz”*. Warunkiem udziału w postępowaniu zgodnie z zapisami SWZ (pkt VI ust. 2 lit b) i pkt 5.4. ust. 2 lit b OPZ jest m.in. posiadanie przez Oferenta zezwolenia na zbieranie odpadów wydanego na podstawie przepisu art.41 ustawy z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach (Dz. U. z 2020 r. poz. 797 z późn. zm.). Jednocześnie z postanowieniami pkt VII ust. 1 pkt 5 SWZ przewidziano, iż po ocenie jako najkorzystniejszej oferty, Zamawiający wezwie wykonawcę przed dokonaniem czynności wyboru oferty do przedłożenia wskazanego powyżej zezwolenia.

Tak sformułowane wymogi udziału w postępowaniu przetargowym naruszają postanowienia art. 99 ust. 4 pzp w zw. z art. 16 ust. 1 i 3 pzp oraz w zw. z art. 17 ust. 1 pzp, gdyż formują wymogi udziału w przedmiotowym postępowaniu w sposób nieproporcjonalny do wartości zamówienia i jego celów oraz w sposób, który może utrudniać uczciwą konkurencję i prowadzi do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców.

Odwołujący się wskazuje, iż posiada instalację do przetwarzania odpadów, do której posiada tytuł prawny zlokalizowaną w Ostrołęce w odległości 58 km od Gminy Przasnysz. Posiada również decyzję na przetwarzanie odpadów.

### **dowód:**

1. decyzja na przetwarzanie odpadów;

Skarżący zgodnie z obowiązującymi przepisami do realizacji przedmiotu zamówienia nie musi posiadać zezwolenia na zbieranie odpadów, gdyż jest on w stanie odebrać odpady od mieszkańców gminy i śmieciarką bezpośrednio dostarczyć je do instalacji, gdzie na miejscu odpady zostaną przetworzone, do czego wystarczająca jest decyzja na przetwarzanie odpadów. Pozwolenie na zbieranie odpadów jest w tym przypadku zbędne, by w sposób zgodny z celami założonego postępowania je zrealizować.

Zgodnie z art. 99 ust. 4 pzp zamawiający winien opisać przedmiot zamówienia w sposób jednoznaczny, a opis i stawiane wymagania winny być proporcjonalne do przedmiotu zamówienia. Co równie istotne, opis przedmiotu zamówienia nie może utrudniać uczciwej

konkurencji oraz prowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub ich produktów. Warunki udziału w postępowaniu winny zostać skonstruowane w sposób umożliwiający zachowanie zasad uczciwej konkurencji oraz zasad proporcjonalności.

Sformułowanie przez Zamawiającego wymogu posiadania zezwolenia na zbieranie odpadów wydanego na podstawie przepisu art. 41 ustawy z dnia 14 grudnia 2012r. o odpadach (Dz. U. z 2020 r. poz. 797 z późn. zm.) eliminuje z udziału w postępowaniu podmioty, które posiadają możliwości techniczne wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z jego założonymi celami i w sposób zgodny z obowiązującymi przepisami.

Sformułowane wymaganie Zamawiającego nie ma żadnego uzasadnienia faktycznego ani prawnego, a prowadzi do ograniczenia uczciwej konkurencji oraz faworyzowania wykonawców posiadających wspomniane zezwolenie na zbieranie odpadów, wykluczając z udziału w postępowaniu Wykonawców, którzy mogą wykonać przewidziane w Zamówieniu zadanie, gdyż posiadają decyzję na przetwarzanie odpadów, jednak z jakichś przyczyn nie posiadają decyzji na zbieranie odpadów.

.....  
/Elżbieta Rudnicka/

**Załączniki:**

1. potwierdzenie uiszczenia wpisu od odwołania w kwocie 7.500,00 zł;
2. wydruk informacji odpowiadającej odpisowi aktualnemu z KRS dot. Odwołującego się;
3. potwierdzenie przesłania kopii odwołania Zamawiającemu;
4. odpis odwołania wraz z załącznikami;